

Bản án số: 38/2019/HS-PT

Ngày: 22/02/2019

**NHÂN DANH
NƯỚC CỘNG HÒA XÃ HỘI CHỦ NGHĨA VIỆT NAM
TÒA ÁN NHÂN DÂN TỈNH BÌNH DƯƠNG**

Thành phần Hội đồng xét xử phúc thẩm gồm có:

- ***Thẩm phán - Chủ tọa phiên tòa:*** Ông Nguyễn Huỳnh Đức;

- ***Các Thẩm phán:*** Ông Bùi Ngọc Thạch;

Ông Trần Văn Luông.

- ***Thư ký phiên tòa:*** Bà Lê Thị Thùy - Thư ký Tòa án nhân dân tỉnh Bình Dương.

- ***Đại diện Viện kiểm sát nhân dân tỉnh Bình Dương tham gia phiên tòa:*** Bà Lữ Thị Lệ Huyền - Kiểm sát viên.

Ngày 22 tháng 02 năm 2019, tại trụ sở Tòa án nhân dân tỉnh Bình Dương mở phiên tòa xét xử công khai vụ án hình sự phúc thẩm thụ lý số 06/2019/TLPT-HS ngày 02 tháng 01 năm 2019 đối với bị cáo Nguyễn Mai Phước T. Do có kháng cáo của bị cáo Nguyễn Mai Phước T đối với Bản án hình sự sơ thẩm số 225/2018/HS-ST ngày 29 tháng 11 năm 2018 của Tòa án nhân dân thị xã B, tỉnh Bình Dương.

- ***Bị cáo có kháng cáo:***

Nguyễn Mai Phước T, sinh năm 1988, tại tỉnh Bình Dương; địa chỉ thường trú: Ấp R, xã A, thị xã B, tỉnh Bình Dương; nghề nghiệp: Công nhân; trình độ văn hóa (học vấn): 11/12; dân tộc: Kinh; giới tính: Nam; tôn giáo: Không; quốc tịch: Việt Nam; con ông Nguyễn Văn C, sinh năm 1942 (đã chết) và bà Nguyễn Thị Ngọc D, sinh năm 1952; bị cáo chưa có vợ con; tiền sự: Không; tiền án: Bản án hình sự sơ thẩm số 07/2017/HSST ngày 09/01/2017 của Tòa án nhân dân thị xã B, tỉnh Bình Dương xử phạt Nguyễn Mai Phước T 10.000.000 đồng về tội “Đánh bạc”; đã thi hành xong án phí ngày 11/7/2017 và nộp tiền phạt vào ngày 19/9/2017. Bị cáo hiện đang tại ngoại, có mặt.

NỘI DUNG VỤ ÁN:

Theo các tài liệu có trong hồ sơ vụ án và diễn biến tại phiên tòa, nội dung vụ án được tóm tắt như sau:

Vào khoảng 23 giờ ngày 27/6/2018 tại nhà ông Trần Xuân T thuộc ấp K, xã A, thị xã B, tỉnh Bình Dương, Công an xã A bắt quả tang Nguyễn Mai Phước

T, Hồ Sỹ S, Nguyễn Thanh V và Hồ Đình T đang đánh bài binh xập xám thắng thua bằng tiền nên tiến hành thu giữ vật chứng:

- Số tiền trên chiếu bạc: 1.600.000 đồng (một triệu, sáu trăm nghìn đồng);
- Thu giữ của Hồ Đình T số tiền 2.662.000 đồng;
- Thu giữ 01 bộ bài tây 52 lá đã qua sử dụng.

Quá trình điều tra, Nguyễn Mai Phước T, Hồ Sỹ S, Nguyễn Thanh V, Hồ Đình T khai nhận:

Khoảng 21 giờ ngày 27/6/2018 ông Trần Xuân T tổ chức ăn uống tại nhà thuộc ấp K, xã A, thị xã B, tỉnh Bình Dương. Cùng với bạn bè bao gồm Nguyễn Mai Phước T, Hồ Sỹ S, Nguyễn Thanh V, Hồ Đình T. Khoảng 22 giờ, Hồ Sỹ S thấy một bộ bài tây 52 lá để trên ghế đá của nhà Hồ Đình T nên rủ Nguyễn Mai Phước T, Hồ Sỹ S, Nguyễn Thanh V, Hồ Đình T chơi đánh bài binh xập xám thắng thua bằng tiền thì tất cả đồng ý, Hồ Đình T mệt nên nằm ngủ. Đến khoảng 23 giờ cùng ngày Nguyễn Mai Phước T, Hồ Sỹ S, Nguyễn Thanh V, Hồ Đình T đang chơi thì bị Công an xã A bắt quả tang. Sau đó, vụ việc được chuyển đến Cơ quan điều tra Công an thị xã B theo thẩm quyền.

Số tiền mang theo đánh bạc thắng thua của từng người như sau:

- Nguyễn Mai Phước T mang theo 500.000 đồng đánh bạc, khi bị Công an bắt thua 300.000 đồng còn 200.000 đồng Công an thu giữ trên chiếu bạc.

- Hồ Sỹ S mang theo 500.000 đồng để đánh bạc khi bị bắt không xác định được thắng thua, toàn bộ số tiền Công an thu giữ tính vào tiền trên chiếu bạc.

- Nguyễn Viết T mang theo 500.000 đồng để đánh bạc khi bị lực lượng Công an bắt không xác định được thắng thua, toàn bộ số tiền Công an thu giữ tính vào tiền trên chiếu bạc.

- Hồ Đình T mang theo số tiền 3.062.000 đồng lấy ra 400.000 đánh bạc khi bị Công an bắt không xác định được thắng thua. Số tiền 2.662.000 đồng thu trong bóp trong túi quần, Hồ Đình T khai để đưa cho vợ mua sữa cho con không dùng để đánh bạc.

Hồ Sỹ S, Nguyễn Thanh V, Hồ Đình T chưa có tiền án, tiền sự có hành vi đánh bạc bằng bài binh xập xám thắng thua bằng tiền 1.600.000 đồng (một triệu, sáu trăm nghìn đồng) là chưa đủ yếu tố cấu thành tội phạm theo quy định tại Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015. Vì vậy, ngày 14/9/2018 Công an thị xã B đã ra Quyết định xử lý vi phạm hành chính số 132, 133, 134 xử phạt mỗi người 1.500.000 đồng đối với Hồ Sỹ S, Nguyễn Thanh V, Hồ Đình T về hành vi đánh bạc.

Nguyễn Mai Phước T có hành vi đánh bạc thắng thua bằng tiền với tổng số tiền dùng để đánh bạc 1.600.000 đồng. Thanh đã có tiền án bị Tòa án nhân dân thị xã B xử phạt 10.000.000 đồng về tội “Đánh bạc” theo Bản án hình sự sơ thẩm số 07/2017/HSST ngày 09/01/2017 chưa được xóa án tích, vì vậy hành vi của

Nguyễn Mai Phước T đã đủ yếu tố cấu thành tội “Đánh bạc” quy định khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung vào năm 2017).

Tại Bản án Hình sự sơ thẩm số 225/2018/HS-ST ngày 29/11/2018 của Tòa án nhân dân thị xã B, tỉnh Bình Dương đã quyết định:

Căn cứ vào khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017):

Tuyên bố bị cáo Nguyễn Mai Phước T phạm tội “Đánh bạc”.

Xử phạt bị cáo Nguyễn Mai Phước T 06 (sáu) tháng tù. Thời hạn tù tính từ ngày bắt để thi hành án.

Ngoài ra, bản án sơ thẩm còn tuyên về xử lý vật chứng, biện pháp tư pháp, án phí và quyền kháng cáo.

Ngày 04/12/2018, bị cáo Nguyễn Mai Phước T kháng cáo xin hưởng án treo.

Tại phiên tòa, bị cáo vẫn giữ nguyên yêu cầu kháng cáo.

Đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Bình Dương tham gia phiên tòa trình bày quan điểm giải quyết vụ án: Về thời hạn kháng cáo, đơn kháng cáo của bị cáo Nguyễn Mai Phước T đúng theo thời hạn luật định nên Tòa án nhân dân tỉnh Bình Dương đưa vụ án ra xem xét theo thủ tục phúc thẩm là đúng theo thẩm quyền và quy định của pháp luật. Về nội dung, bản thân bị cáo Nguyễn Mai Phước T là người đã bị kết án về tội “Đánh bạc”, chưa được xóa án tích nhưng đến ngày 27/6/2018, bị cáo và những người khác đã có hành vi đánh bạc dưới hình thức đánh bài binh xập xám, thắng thua bằng tiền với tổng số tiền dùng để đánh bạc là 1.600.000 đồng. Do đó, Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1, Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) là đúng người, đúng tội, đúng quy định của pháp luật. Ngày 04/12/2018, bị cáo có đơn kháng cáo xin hưởng án treo và cung cấp được tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự như sau: Bà ngoại của bị cáo là bà Võ Thị Y được Chủ tịch nước truy tặng danh hiệu Bà mẹ Việt Nam anh hùng. Do đó, đề nghị Hội đồng xét xử áp dụng thêm tình tiết giảm nhẹ theo quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) cho bị cáo. Tuy nhiên, Tòa án cấp sơ thẩm đã xử phạt bị cáo ở mức thấp nhất của khung hình phạt, do đó không có cơ sở để chấp nhận kháng cáo của bị cáo, đề nghị Hội đồng xét xử giữ nguyên quyết định của bản án sơ thẩm.

Trong lời nói sau cùng, bị cáo mong Hội đồng xét xử xem xét cho bị cáo được hưởng án treo, để bị cáo có cơ hội chăm sóc gia đình.

NHẬN ĐỊNH CỦA TÒA ÁN:

Trên cơ sở nội dung vụ án, căn cứ vào các tài liệu trong hồ sơ vụ án đã được tranh tụng tại phiên tòa, Hội đồng xét xử nhận định như sau:

[1] Ngày 27/6/2018, tại nhà ông Trần Xuân T (thuộc ấp K, xã A, thị xã B, tỉnh Bình Dương) Nguyễn Mai Phước T cùng Hồ Sỹ S, Nguyễn Viết T, Hồ Đình

T đã có hành vi đánh bạc bằng hình thức đánh bài binh xập xám, thắng thua bằng tiền. Tổng số tiền dùng vào đánh bạc là 1.600.000 đồng. Bản thân bị cáo Nguyễn Mai Phước T đã bị kết án về tội “Đánh bạc” như sau: Tại Bản án hình sự sơ thẩm số 07/2017/HSST ngày 09/01/2017 của Tòa án nhân dân thị xã B, tỉnh Bình Dương xử phạt Nguyễn Mai Phước T 10.000.000 đồng về tội “Đánh bạc”. Đến ngày 19/9/2017, bị cáo mới thi hành xong hình phạt. Theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) quy định: *“Người nào đánh bạc trái phép dưới bất kỳ hình thức nào được thua bằng tiền hay hiện vật có giá trị từ 5.000.000 đồng đến dưới 50.000.000 đồng hoặc dưới 5.000.000 đồng nhưng đã bị kết án về tội này hoặc tội quy định tại Điều 322 của Bộ luật này, chưa được xóa án tích mà còn vi phạm, thì bị phạt tiền từ 20.000.000 đồng đến 100.000.000 triệu đồng, phạt cải tạo không giam giữ đến ba năm hoặc phạt tù từ sáu tháng đến 03 năm”*.

Như vậy, bị cáo là người bị kết án về tội đánh bạc, chưa được xóa án tích mà còn tiếp tục phạm tội. Do đó, Tòa án cấp sơ thẩm xét xử bị cáo về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) là đúng người, đúng tội, đúng quy định của pháp luật.

[2] Xét kháng cáo của bị cáo về việc xin hưởng án treo: Hội đồng xét xử xét thấy, bị cáo Nguyễn Mai Phước T tham gia đánh bạc với số tiền không lớn, tổng số tiền dùng đánh bạc là 1.600.000 đồng. Số tiền bị cáo dùng đánh bạc chưa đủ cấu thành tội đánh bạc nhưng do bị cáo đã bị kết án về tội đánh bạc và chưa được xóa án tích nên bị cáo bị truy tố và xét xử về tội “Đánh bạc” theo quy định tại khoản 1 Điều 321 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017). Sau khi phạm tội, bị cáo đã thành khẩn khai báo, ăn năn hối cải, đây là hai tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại Điều 51 Bộ luật hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017). Tại phiên tòa phúc thẩm, bị cáo cung cấp được tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự mới, bà ngoại của bị cáo là bà Võ Thị Y được Chủ tịch nước truy tặng danh hiệu Bà mẹ Việt Nam anh hùng. Do đó, Hội đồng xét xử xét thấy cần phải áp dụng thêm tình tiết giảm nhẹ trách nhiệm hình sự quy định tại khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) cho bị cáo. Tuy nhiên, bị cáo không đủ điều kiện được hưởng án treo theo quy định Điều 65 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) và Nghị quyết số 02/2018/NQ-HĐTP ngày 15/5/2018 của Hội đồng Thẩm phán Tòa án nhân dân tối cao về hướng dẫn áp dụng Điều 65 của Bộ luật Hình sự về án treo nên Hội đồng xét xử phúc thẩm quyết định áp dụng Điều 54 Bộ luật hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) để xử phạt bị cáo dưới mức thấp nhất của khung hình phạt và giảm cho bị cáo 03 tháng tù.

[3] Ý kiến của đại diện Viện Kiểm sát nhân dân tỉnh Bình Dương về việc giải quyết vụ án là chưa phù hợp nên Hội đồng xét xử không chấp nhận.

[4] Các phần khác của quyết định án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật.

[5] Án phí hình sự phúc thẩm: Bị cáo Nguyễn Mai Phước T không phải nộp.

Vì các lẽ trên;

QUYẾT ĐỊNH:

Căn cứ điểm b khoản 1 Điều 355 và điểm c khoản 1 Điều 357 Bộ luật Tố tụng hình sự;

1/ Chấp nhận một phần kháng cáo của bị cáo Nguyễn Mai Phước T; sửa Bản án hình sự sơ thẩm số 225/2018/HS-ST ngày 29/11/2018 của Tòa án nhân dân thị xã B, tỉnh Bình Dương.

Áp dụng khoản 1 Điều 321; điểm s khoản 1, khoản 2 Điều 51 Bộ luật Hình sự năm 2015 (sửa đổi, bổ sung năm 2017) xử phạt:

- Bị cáo Nguyễn Mai Phước T 03 (ba) tháng tù về tội “Đánh bạc”, thời hạn tù tính từ ngày bắt bị cáo để thi hành án.

2/ Về án phí hình sự phúc thẩm: Áp dụng Điều 136 của Bộ luật Tố tụng hình sự; Nghị quyết số 326/2016/UBTVQH14 ngày 30/12/2016 của Ủy ban Thường vụ Quốc hội quy định về mức thu, miễn, giảm, thu, nộp, quản lý và sử dụng án phí và lệ phí Tòa án:

Bị cáo Nguyễn Mai Phước T không phải nộp.

3/ Các phần khác của quyết định án sơ thẩm không có kháng cáo, kháng nghị đã có hiệu lực pháp luật kể từ ngày hết thời hạn kháng cáo, kháng nghị.

Bản án phúc thẩm có hiệu lực pháp luật kể từ ngày tuyên án./.

Nơi nhận:

- | | |
|---------------------------------|---|
| - VKSND tỉnh Bình Dương; | 1 |
| - TAND thị xã B; | 2 |
| - VKSND thà thị xã B; | 1 |
| - Chi cục THADS thị xã B; | 1 |
| Công an thị xã B; | 1 |
| - Phòng PV06 - Công an tỉnh BD; | 1 |
| - Sở Tư pháp tỉnh Bình Dương; | 1 |
| - Bị cáo; | 4 |
| - Tổ HCTP; | 2 |
| - Lưu: HSVA, Tòa HS. | 3 |

**TM. HỘI ĐỒNG XÉT XỬ PHÚC THẨM
THẨM PHÁN - CHỦ TỌA PHIÊN TOÀ**

Nguyễn Huỳnh Đức